

UNIVERSIDAD DEL SALVADOR

FACULTAD DE CIENCIAS ECONOMICAS

MAESTRÍA: SINDICATURA CONCURSAL



T E M A:

**“ACCIÓN SUBROGATORIA: SU EJERCICIO POR EL
SÍNDICO CONCURSAL”**

TUTOR: DR. EDUARDO MARIO FAVIER-DUBOIS (p)

Preparado por: Dr. José Enrique A. González

Julio 2000

ACCIÓN SUBROGATORIA: SU EJERCICIO POR EL SÍNDICO CONCURSAL.

INDICE

I.	Introducción.....	I
II.	Acción subrogatoria.....	1
	1. Definición.....	1
	2. Metodología del Código Civil, Crítica.....	2
III	Naturaleza Jurídica.....	3
	a) Gestión de negocios.....	4
	b) Cesión tácita.....	4
	c) Mandato legal.....	5
	d) Procuratio in re sua.....	5
	e) Título propio.....	6
	f) Institución Compleja.....	7
IV	Antecedentes.....	7
V	Fundamentos.....	8
VI	Carácter.....	9
VII	Otros caracteres complementarios.....	12
	a) Acción individual de los acreedores.....	12
	b) Acción indirecta.....	12
	c) Acción facultativa.....	12
	d) Acción personal.....	13
	e) No es subsidiaria de otra.....	13
	f) No es de orden público.....	14
VIII	Acciones y derechos susceptibles de subrogación.....	14
IX	Excepciones.....	16
	1) Derechos inherentes a la persona., Acciones.....	16
	2) Derechos extrapatrimoniales.....	20
	3) Acciones de estado.....	20
	4) Las simples facultades del deudor.....	21
X	Supuestos controvertidos.....	23
	1) Daños y perjuicios provenientes de hechos ilícitos.....	23
	2) Acciones de nulidad relativa.....	24
	3) Acciones por resolución o rescisión de contrato.....	24
XI	Acreedores a quienes se acuerda acción subrogatoria.....	24
XII	Condiciones del ejercicio de esta acción.....	25
	1) Requisitos	25
	2) Recaudo útil pero no necesario: citación del deudor.....	27
	3) Recaudos superfluos.....	28
XIII	Controversia sobre subrogación judicial.....	28
XIV	Jurisprudencia Concursal. Algunas Referencias a la ley 24522.....	29
	Acciones que podrá ejercer el síndico.....	31
XV	Jurisprudencia.....	33

XVI Paralelo con la acción revocatoria y con la de simulación.....	33
XVII Requisitos formales.....	33
XVIIa. El Código Procesal de la Nación y la acción subrogatoria.....	35
XVIII Esfera de aplicación.....	36
a) Derechos de obligación.....	37
b) Derechos reales.....	38
c) Derecho de familia.....	38
d) Derecho de sucesiones.....	39
XIX Derechos no susceptibles de subrogación.....	39
Derechos de obligación.....	39
Derechos surgidos de los contratos.....	40
Las meras facultades.....	41
XX Efectos.....	43
1) Respecto al acreedor subrogante.....	43
a) Conservatoria.....	43
b) Ejecutiva.....	44
2) Con relación al deudor subrogado.....	44
3) Respecto al tercero demandado.....	45
4) Respecto a los demás acreedores del obligado.....	45
5) Efectos de la subrogación entre el deudor subrogado y el acreedor Subrogante.....	46
XXI Comentario respecto del alcance de la acción	47
XXII Comparación de la acción subrogatoria con otras acciones protectoras de la garantía colectiva de los acreedores.....	48
XXII Doctrina reciente consultada respecto de la acción subrogatoria en el derecho Concursal.....	49
XXIV Del ejercicio de la acción subrogatoria por el síndico concursal -Entrevistas.....	57
XXV Conclusión final.....	58

III

I. INTRODUCCCIÓN

El presente trabajo ha sido desarrollado tomando como base las obras de J.J.Llambias y Cazeaux-Trigo Represas (ver bibliografía).

Se tomaron los aspectos doctrinarios de estos autores, pasando luego al tratamiento de la acción subrogatoria en la Ley 24522 de Concursos y Quiebras, y finalmente se agregaron los trabajos doctrinarios recientes, del ámbito quiebrista.

Con las conclusiones del autor de esta tesis, obligadamente escuetas por cierto, se cierra la misma con la expectativa de proseguir el desarrollo, y asimismo, seguir las publicaciones que nos muestren la evolución doctrinaria de un tema poco investigado a la fecha.



USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

II. ACCIÓN SUBROGATORIA

II.1. DEFINICIÓN:

Se ha definido a esta acción como la facultad que la ley concede a los acreedores para que sustituyéndose a su deudor ejerciten los derechos y acciones de éste cuando tales derechos y acciones, por la negligencia o mala fe de dicho deudor estuvieren expuestos a perderse para la prenda general con perjuicio para sus acreedores.

De ahí que para suplir la inactividad del deudor remiso en el ejercicio de sus propios derechos, los acreedores están autorizados para obrar en nombre de su deudor, y ya colocados en el lugar de éste pueden obtener de terceros la entrega de bienes con los cuales harán efectivos sus créditos.

Por ejemplo: el deudor tiene a su vez un crédito contra un tercero, o es dueño de un campo que otro posee, pero se desinteresa de la percepción de su propio crédito, o de la reivindicación del campo, porque todo ello no se traducirá, en razón de su insolvencia, en particular provecho suyo, sino de sus acreedores, que podrán caer sobre esos bienes en cuanto ingresen a su patrimonio.

Para un individuo poco escrupuloso le da lo mismo, en esa hipótesis, ser insolvente con un pasivo X o serlo con un pasivo menor, reducido en la medida del valor del crédito contra el tercero o del campo susceptible de ser reivindicado: lógico es esperar, si fallan los resortes morales, que tal deudor se desentienda del cobro de lo que se le debe o de la reivindicación del campo.

La ley no podía dejar a los acreedores librados a la escasa honestidad de su deudor: por ello, les otorga el derecho de sustituirse a éste en el cobro de la deuda del tercero, o en la reivindicación del campo, en nuestro ejemplo

En suma, la *acción subrogatoria* es una facultad conferida a los acreedores, en virtud de la cual ellos pueden gestionar los derechos del deudor que éste deja abandonados.

Esta acción es denominada subrogatoria porque los que la emplean se subrogan a su deudor, en cuanto lo sustituyen, se ponen en su lugar, con respecto a los derechos que él no hace valer. También es llamada *acción oblicua o indirecta: oblicua*, porque el beneficio de ella no pasa a quien la entabla sino a través del patrimonio del deudor; e indirecta, porque los acreedores que la promueven no actúan en su propio nombre, sino en el de su deudor, que es el dueño de los derechos a que dicha acción se refiere.

II.2. METODOLOGÍA DEL CÓDIGO: CRÍTICA.

Nuestro Código dedica al tratamiento del instituto denominado acción subrogatoria el escueto precepto del art. 1196, copiado literalmente 1166 del Código francés.

El art. 1196 establece: *Sin embargo, los acreedores pueden ejercer todos los derechos y acciones de su deudor, con excepción de los que sean inherentes a su persona".*

Desde otro punto de vista, el art. 1196 es excesivamente lacónico. Se limita a señalar dos puntos: una *apertura* de la acción subrogatoria con respecto a "todos" los derechos no exceptuados, y el rechazo de dicha acción para ejercer los derechos inherentes a la persona del deudor. Pero el asunto es más complejo, y requiere una definición en torno, principalmente, a las siguientes cuestiones:

- 1º) si son titulares de la acción subrogatoria los acreedores condicionales;
- 2º) si es dable ejercer por esta vía los derechos patrimoniales o que sean referentes a bienes inembargables;
- 3º) si el deudor debe ser o no citado al juicio respectivo;
- 4º) cuáles son las defensas que puede oponer el demandado al acreedor subrogante;
- 5º) si el ejercicio de la acción subrogatoria confiere preferencia al subrogante sobre los bienes habidos por esa vía.

Todas estas son cuestiones controvertidas que debieron ser definidas por el codificador.